

POR

DON PEDRO de Ouando menor.

CON

D. Pedro Rol de Ouando y Cerda, y don Franciſco Antonio de Ouando ſu hijo. Sobre el entre tanto que tiene pedido.

En Granada, por Martin Fernandez, en la calle de los Gomeles, Año de 1631.

1 DOs requiſitos ſe piden, para que ſe deuan dar entretan to y alimentos lite penden te. El primero, que ſea pobre el que pide los dichos alimentos. El ſegũdo, quod præſumptionem boni iuris pro ſe habeat, ita tradit Speculat.tit.de inquiſition.§.fin.col.1. Hyppol.Riminal.conſ.377.a n.1.Menoc.lib.1. præſumpt.35 a n.4.D.Caſti.lib.3.controu.c.27.n.13. vbi in id aliqua iura expendit Gratia.diſcept.55. n.49. Sin que ſea neceſſario aya obtenido ſentencia fauorable, quia etiam ſi non obtinuerit dummodo non leuis præſumptio pro eo aſsiſtat, alimenta ei decernenda ſunt, vt probatur in l.fin.verſ.Ita vt ex eiſdẽ C.de ordine cognit.& in l.ſi neget, ff.de libe. agnoſcen.& poſt plures late comprobant D. Couarru. pract.c 6.nu.6.verſ.Secundum, D.Molin.lib.2.c.16.n.36.& 37.Menoc.de præſumpt.d.preſumpt.35.a n.4.And.Faq.lib.12.controu.c.62.D.Caſti.d.c.27.a n.68.Giurb.deciſ.5.n.29.Ceuall.q.757.a n.116. Y quando admitamos que ſe requiere aya obtenido ſentencia, vt per text.in l.ſi inſtituta 27.§.de inofficioſo, ff.de inoffi.teſtam.tradũt ibi gloſ. Alberi.& alij, todos eſtos requiſitos concurren en eſte caſo.

Alimenta vt decernantur lite pendente duo concurrere debent, scilicet paupertas et præsumptio boni iuris.

2 ¶ El primero, de la pobreza, porque tiene prouado don Pedro, menor, con mucho numero de teſtigos, en la 2.preg. no tener bienes algunos libres, ni auerlos heredado de don Frãciſco de Ouãdo ſu padre; porque los que dexò el dicho don Frãciſco eſtan todos depoſitados, y a ellos ay pleyto de concurſo de acreedores; como tambien conſta por vn teſtimonio preſentado: con que ſe deshaze la opoſicion de la parte contraria, de que el dicho don Frãciſco dexò al tiempo de ſu muerte muchos bienes libres: porq̃ auiendo como ay a ellos pleyto

de

de concurso, satis constat, que ni los possee, ni tiene don Pedro de Ouando menor, ex l.a diuo Pio, §. si super rebus, vers. Sed & illud, ff. de re iudic. & tradunt glos. ibi, in §. si quoque, verb. aliud, Bart. in §. sed neque, n. 10. authen. de fideiuss. D. Molin. lib. 4 c. 7. n. 31. Rota Genuen. decis. 185. n. 8. asserentes, que por la cesion de bienes, y pleyto de concurso se prueua, no tener bienes algunos el que hizo la cesion, sin que sea necessaria mas excusion de bienes Prueua assi mismo en la 3. 4. y 5. preg. de la dicha prouança, y con instrumentos que estan presentados; y otra prouança que hizo en la instancia de vista en el pleyto principal, que no tiene aun 8ʉ. reales de renta de sus mayorazgos, que fundaron vnas tias suyas Religiosas; y que rebaxados los alimentos que a las dichas sus tias paga, y otras cargas que los dichos mayorazgos tienen, aun no le quedan 4ʉ. reales de renta, para sustentarse a si, a su madre y tres hermanos, que tiene obligacion de alimentar; y que por causa de los grandes gastos q̃ ha tenido en estos pleytos, està oy deuiendo mas de 2ʉ. ducados. Cõ lo qual no se puede dudar està bastantemente prouada la pobreza del dicho don Pedro, pues por ser este juyzio sumario, aun bastaua vn testigo, o otra semiplena prouança, ex D. Molina, d. c. 16. n. 40. Surd. de alimen. tit. 1. q. 112. a n. 22. Menoc. d. præsumpt. 35. nu. 32. Y es cierto que es tan grande la pobreza del dicho don Pedro de Ouando, menor, y de su madre y hermanos, q̃ muchos dias les falta para el sustento ordinario, y por no tenerlo, les es fuerça salir a buscarlo en casa de sus deudos y allegados, y passan tan estrema necessidad, que en Caceres no se ha visto semejante en personas de tanta nobleza y calidad. Los demas requisitos de que adest por don Pedro præsumptio boni iuris, y tiene sentencia en fauor; no se puede dudar concurren, pues en la instancia de vista se le mandaron dar 100ʉ. marauedis de entretanto; y

oy

oy con mucha mayor razon ſe le deuen dar los 4U. ducados que pide, pues tiene ſentencia de reuiſta en fauor, pronunciada por tan Chriſtianos ſuperiores y doctiſsimos ſeñores Iuezes.

3 ¶ Y no deue parecer mucha la cantidad pedida de entretanto, pues por las dichas prouanças y relacion, que don Pedro Rol hizo a ſu Mageſtad, para impetrar vna cedula preſentada en eſte pleyto (que por ſer confeſsion hecha in precibus Principi porectis, probat aduerſus confitentem, l. cum precum, vbi omnes, C. de liberali cauſa, Maſcard. de probat. concl. 368.) conſta, que tiene el dicho don Pedro Rol 4U. ducados de renta, y por la ſentencia de reuiſta eſtà condenado en la reſtitucion de los mayorazgos de los Ouandos, que rentã 3U. ducados, y de los frutos, que ſon mas de 24U. con que parece deue V.m. arbitrar, y mandar dar los 4U. ducados de entretanto que ſe piden; pues a ſu arbitrio eſtà reſeruado el taſſarlo, conſiderata qualitate perſonarum, quantitate fructuum, conſideratoque futuro litis euentu, & quantum in difinitiua ſententia ſit præſtandum, ad text. in l. fin. C. de ordine cognit. ibi: *Quantum moderato iudicis arbitrio fuerit æſtimatum.* Et in l. ſi inſtituta, §. de inofficioſo, ff. de inoffic. teſtam. D. Molin. d. c. 16. n. 47. Petr. Surd. d. tract. tit. 4. q. 23. n. 41. Gratian. d. c. 55. n. fin. D. Caſtill. lib. 3. c. 27. nu. 12. & 25. Maxime teniendo atencion a lo mucho que eſte pleyto durarà, haſta determinarſe en la inſtancia de 1500. y lo que gaſtarà el dicho don Pedro de Ouando, aſsiſtiendo a el, o embiando perſona con ſalario competente, para que lo ſolicite en la Corte.

4 ¶ Contra eſta pretenſion opone don Pedro Rol, que auiendo ſuplicado, y preſentadoſe en grado de ſegunda ſuplicacion, ante ſu Mageſtad, y ſeñores de ſu Conſejo, no ſe puede conocer mas en eſta Chancilleria de la cauſa principal, ni de lo acceſſorio a ella, como eſte articulo, l. vnica, ff. nil no

uari

uari appellatione pendente, l. 1. in fin. tit. 20. lib. 4. recop. Lancelo. de attent. p. 2. c. 12. in præfat. a n. 75. cum seqq. Gratia. discept. 1. a n. 2. & in terminis Rebuf. de sententijs prouisionalibus, in præfact. a n. 30. Francis. Milan. decis. 16. nu. 53. lib. 1. Surd. d. tit. 1. q. 110. n. 9. qui dicunt, hæc alimenta coram iudice causæ principalis esse petenda.

5 ¶ Sed parum obstat hæc obiectio, porque la pretension contraria pudiera tener lugar en caso que constara auerse presentado don Pedro Rol ante su Magestad dẽtro de los 40. dias, desde el dia en que suplicò, como tenia obligacion de hazerlo, ex l. 4. tit. 20. lib. 4. recop. pero no constando que se aya presentado, la sentencia de reuista se ha de tener por passada en cosa juzgada; y assi ningun impedimento ay para que se pueda conocer del caso presente, y darse los alimentos pedidos, quia hæc alimenta quacumque in parte iudicij possunt peti. d. l. si instituta, §. de inofficioso, ibi: *Eaque aduersariũ ei subministrare necesse habere, vsque ad finem litis*, ff. de inofficios. testam. D. Molin. d. lib. 2. c. 16. n. 38. Menoch. d. præsumpt. 35. n. 34. etiam post rem iudicatã, maxime quando executio facillime fieri non potest, Crauet. cons. 164. Rebuf. in d. tit. in præfact. n. 28. & d. glos. 2. tit. 1. n. 15. Milanen. decis. 16. nu. 22. & decis. 17. n. 21. lib. 1. Surd. d. tit. 1. q. 111. n. 24. eleganter Simon de Prætis, d. dubit. 2. n. 32.

6 ¶ Rursus aunque se huuiera presentado la mejora de la dicha suplicacion, adhuc no se impedia el conocimiento en esta Chancilleria sobre el entretanto pedido: porque en los casos qui poterant fieri antea pendente causa principali, puede proceder despues de la apelacion el Iuez a quo, citra vitium attentati, vt per tex. in l. posteaquam, §. Imperator, ff. vt legat. nom. caueat. notat ibi Bart. & in l. furti, §. 1. in prin. ff. de ijs qui not. infa. Alex. in rub. ff. nil nou. appell. pend. quos & alios plures referens Lancelo. d. 2. p. c. 12. limit. 15. a n. 1. Surd.

de aliment.tit.9.q.32.n.65. Y asi en nuestro caso ningun atentado ay, pues estos alimentos se podiã pedir y dar etiam pendente causa principali, vt supra diximus, quinimo se dieron 100ꝶ. marauedis, con que don Pedro de Ouando menor se cõstituyò en possessiòn de percibir los dichos alimentos, y la deue continuar, dandosele alimentos y entretanto vsque ad finem litis, d.l.si instituta, §.de inofficioso ibi: *Eaque aduersarium ei subministrare necesse habere vsq; ad finem litis*, Menoc.lib.1.præsumpt.35.n.34. De q̃ resulta, que los alimentos que oy pide, es en continuacion de su possession, y en ello no ay atentado, y puede proceder el Iuez a quo, non obstãte appellatione interposita, glos.magn.in c.non solum, ibi Ioan.And.Gem.& alij, de appel.in 6. Lancel. d.c. 12.limit.26.& 40.Petr.Surd.d.tit.9.q.32.nu.66. Scaccia, de appellat.q.3.a n.70.

7 ¶ Accedit etiam, que en los casos que no reciben dilacion, se puede proceder non obstante appellatione, sin que por ello se cometa atentado, vt post Ripam, in l.admonendi, n.193.ff.de iur.iur. Asinium in prax.iudic.§.31.c.2.limit.2.princ. n.7 tradit Lancelo.d.c.12.limit.43.a n.1.Petr.Surd.d. q.32 n.70. Y ninguna cosa menos dilacion admite que los alimentos, ad tex.in l.necare, ff.de lib.agn. l.2.ff.de ferijs, l.2.ff.de re iud. cum ibi traditis per DD.& per Surd.d.tract.tit.1.q.44.n.36. & tit.8. priuil.2.& tit.9.q.32.n.70. Gratian. discept.236. n.51. Y tampoco se dà atentado, quando a Iudice a quo fiunt ea quæ ad faciliorem exitum appellationis & causæ tendunt, c.cũ teneamur, vbi Franc. 2.notab.de appellat. Petr.Dueñ.reg.42.limit.17. Lancel.d.c.12.limit.4.Surd.d.q.32.n.69. Scaccia d.q.3.a n.20.& 34. Y los alimentos y entretanto q̃ se pide, no solo tendunt ad faciliorem exitum appellationis, pero son necessarios, porque sin ellos sera imposible poder don Pedro de Ouando menor, proseguir la suplicacion del pleyto, vt conside

rat

rat in terminis Surd.d.q.32.nu.69.y esta fue la razon, que en la l.si instituta, §.de inofficioso, ff.de in offic.testam.obligò a que no obstante la apelació, se le diesse entretanto al sobrino que litigaua contra su tio, sobre la herencia de su abuelo, y rescisió de su testamento: *Quia cum in d.§.de inofficioso, nepos in prima instantia propijs expensis & sumptibus litigans ad inopiam peruenerit, cumque in secunda instantia propter patrui appellationem, nepos adhuc litigare deberet, nec haberet vnde eo casu, quoniam impensa tunc sibi necessaria foret (cum regulariter in prosecutione maior, quam in inchoatione causæ impensa desideretur, vt per plura Siluan.probat cōs.69.n.17.) merito statutum ibi fuit, vt interim alimenta decernerentur, ne eis deficientibus litem deserere cogatur.* Palabras son de Mar.Giurb.decis.5.nu.28. y de Monter.a Cueua, decis.16.a n.27.y que en todo se ajustan a nuestro caso.

8 ¶ Confirmase lo dicho, porque la causa de entretanto non est de processu causæ principalis, antes es muy diuersa y separada, vt animaduertit Scacc.de appellat.q.17.limit.47.memb.2.nu.18. ibi: *Quia hoc non est de processu causæ*, Afflict.decis.152. n.2.& 3.ibi: *Quia hoc non est de processu causæ, &c.* optime Surd.tit.8.priuil.10.n.5.& 11.Marta, de iurisdi. 2.p.c.8.a n.35. Deque resulta, que la apelacion en la causa principal, no impide al Iuez a quo, q̃ pueda proceder en la causa del entretanto, quia appellatio interposita in vna causa, seu articulo, non deuoluit causam, seu articulum, separatum & diuersum, nec in eo suspendit iurisdictionem iudicis a quo, l.fin.vbi Cin.Bald.& Salic. C.quando prouocare non est necess. c.ad hæc el 1.vbi Frãc.in prin. c.super eo, de appellat. Deci.cons.33. viso col.3. Boer.decis.73.hos & alios referens Lancel.d.c.12 limit.2.a n.13.Scacci.de appellat.q.17.limit.47. memb.2.a n.12.Gratia.discept.1 a n.1.quod procedit etiam si iudex ad quem inhibuerit in tota causa, quia talis inhibitio extra articulum appellatũ, nihil

nihil operatur, nec valet, vt inquit Franc. in d. cap. ſuper eo, col. 2. verſ. Secundus caſus, de appellat. & optime comprobans Lancel. d. limit. 2. nu. 35. Scacc. d. memb. 2. n. 27. & 28.

9 ¶ Y procede eſto con mayor razon, conſiderando, que en la inſtancia de 1500. ſe determinã los pleytos de los miſmos autos, ſin recibir eſcrito ni peticion, ni otras nueuas alegaciones, prouãças o eſcrituras, l. 2. tit. 20. lib. 4. recop. De que ſe ſigue, que ſi a don Pedro de Ouando menor, no ſe le diera el entretãto que aora pide, no lo pudiera deſpues pedir, ni ſe le diera en la inſtancia de 1500. porque para darſele, deuia preceder pedimiento ſuyo, y prouanças de ſu pobreza, ad text. in l. extraneo, ff. de vent. in poſſ. mitt. l. fin. C. de ord. cognit. & vtrobique tradita per DD. & per D. Caſtil. plures referentem, lib. 3. quot. c. 27. a n. 4. y auia de auer autos de viſta y reuiſta ſobre ello: todo lo qual totalmente es prohibido en la inſtancia de 1500. y viniera don Pedro de Ouando a quedar tan neceſſitado, que le fuera impoſsible ſeguir el pleyto, ni poder ſuſtentarſe, detentando don Pedro Rol injuſtamente los mayorazgos de los Ouandos, y priuãdo dellos y de ſu poſſeſsiõ al verdadero ſeñor y poſſeedor, que es don Pedro de Ouando menor, cõtra lo que aun en terminos mas apretados dixo el texto, in l. 1. §. ſed etſi incertum, ff. de vent. in poſſ. mittend. & Gratian. diſcept. 236. n. 31. Y no ſe podra dezir, que eſto ſe repara con la tercia parte de las 1500. que venciendo don Pedro de Ouando, menor, ſe le aplicarán: porque la condenacion de las 1500. doblas ſe haze en pena de auer ſuplicado mal; y el entretanto que pide don Pedro de Ouando, es de los frutos de ſus mayorazgos, que por ſentencia de reuiſta le eſtan aplicados; demas que los 4U. ducados que pide, ha los meneſter luego para ſuſtentarſe, y proſeguir el pleyto, que durará mas de dos años; porque de otra ſuerte le ſera fuerça

dexarlo,

dexarlo,y no poderlo acabar,vt considerat Grati. discept.236.n.1.& 4.

10 ¶ Denique en terminos; que en nuestro caso se limita la regla, de que post appellationem Iudex a quo nil possit facere,seu innouare, tradit glos.celebris, licet a nemine quem viderim considerata,in d.§.de inofficioso,verbo,decerni, donde auiendose en el texto decidido,que aunque se auia ya apelado de la sentencia del negocio principal, se podian con todo esso pedir y dar alimentos, dize la glossa. *Item nota,quod non remanent omnia in eodem statu appellatione pendente.sic infra de appellat.l. Imperatores.* En las quales palabras expressamente la glossa notò,ser este caso limitacion de la regla que emos dicho: porque respeto del Iuez ad quem, certum est quod non remanent omnia in eodem statu appellatione pendente, y que ante el se puede pedir lo que se quisiere. Y compruebase esta ponderació con el semejante,que la dicha glossa trae de la ley Imperatores, donde se proponen otros casos, en que el Iuez a quo puede proceder, nõ obstante appellatione: lo mismo que la dicha glossa tradidit etiam Aristi. Tepat. videndus,lib.1. variarum,tit. nil noui lite,l.appellat.pendente,col.pen. vers.Pẽdente lite, Afflict.decis.152.n.6.& 7. Lancelot. de attenta.2.p.c.12.limit.24.a nu.1. & alijs relatis, Menoch.videndus,d.lib.1.præsumpt.35.nu.19.& 20.& idem videtur sentire Barbos.in d.l.1. ff.solut. matrim.1.p.nu.58. vers.Sed non est recedendum, Pe- optime Scacc.d.q.17.limit.47.memb.2.n.18. tr.Surd d tract.tit.8.priuil.10.per tot. maxime a n.5.Marta,de iurisd.2.p.c.8 a n.35. Ceuallos,de las fuerças,2.p.q.4.a n.90.& q.38.a n.14. & idẽ videntur sentire Cancer.var.p.1.c.16.n.17.Y en esta conformidad se mandò dar en esta Chancilleria entretanto al señor don Diego de Cardenas, Oydor que fue en ella,como marido de la señora doña Catalina Ponce, en el pleyto que tratò con el

C Duque

Alimenta decernuntur [illegible] lite pendente appellatione

Duque de Arcos ſobre el eſtado de Baylèn, deſpues de eſtar ſentenciado el pleyto en reuiſta; y ſin embargo de la ſegundo ſuplicacion, interpueſta por el Duque.

11 ¶ Sin que a lo dicho obſten las dotrinas de Rebufo, Milanes y Surdo: porque tratando coram quo talia alimenta ſunt petenda, dizen, que ante el Iuez de la cauſa principal, y que ſea cierto regularmente, que no ſe han de pedir ante otro Iuez eſtraño, ſino ante el Iuez que es, o lo ha ſido (vt in noſtro caſu) de la cauſa principal, porque el ſabe la preſunciõ de juſticia que ay, y la calidad del pleyto, y demas circunſtancias que ſe requieren para dar los dichos alimentos; eſto no repugna a lo que emos dicho, ni los dichos Doctores vllum verbum dizen, de ſi el Iuez a quo, vel ad quem, deue decernir el entretanto, ni ſi ay atentado, o no.

12 ¶ Cæterum, quando todo ceſſara, adhuc ſe podia conocer en eſta Chancilleria deſte articulo: porque auiendo don Pedro Rol de ſu voluntad conteſtadolo, y proſeguidolo haſta recibirſe a prueua, y hazerſe publicacion de teſtigos, ſin declinar, ni oponer coſa alguna cerca de la juriſdicion de los ſeñores Iuezes, fue viſto conſentirla, y deſpues no la pudo declinar, ex l. 1. ff. de iud. l. 1. C. de iuriſ. omn. iud. & vtrobique traditis, ni alegar, ni pedir atentado, que es viſto auerlo renunciado, ex late traditis a Lancelot. d. 2. p. c. 4. limit. 15. & 16. per totam, maxime a n. 11. & c. 12. limit. 42. textusque eſt elegans, in c. ſolicitudinem 54. in fin. de appell. optim. gloſ. in cap. ſi a Iudice 10. de appellati. in 6. verbo, teneris, ibi: *Item, hæc litera dicit quod per appellationem ſuſpenſa ſit iuriſdictio iudicis, ſi ergo aliquid facit coram ipſo, vt coram Iudice, allegat contraria, & ſic non auditur.* Quinimo eo ipſo, que el apelante parece ante el Iuez a quo, in caſibus in quibus dictus iudex ob appellationem interpoſitam procedere non poteſt, es viſto renunciar ſu apelacion, y no la puede

deſpues

deſpues proſeguir; ni declinar la juriſdicion del Iuez a quo, text. in c. cum veniſſet 25. de teſtib. c. gratum 20. de offic. & pot. iud. deleg. cum ſimilib. Franc. in d. c. ſolicitudinem, nu. 10. & in c. cum teneamur 17. n. 4. de appellat. Caputaq. deciſ. 29. n. 1. p. 1. Cæſ. Barc. deciſ. 154. alia n. 2. Ant. Gab. lib. 2. comm. tit. de appellat. concl. 2. a n. 1. Lancel. d. 2. p. c. 12. in præfact. n. 15. & ampliat. 2. in 4. hos & alios referens, Scacc. de appellat. q. 17. limit. 2. a n. 14. cum ſeqq. Salgad. de reg. prot. 1. p. c. 5. a n. 76. & 96. cum ſeqq. y la razon es, quia per appellationem declinatur iuriſdictio iudicis, & per actum coram eo geſtum inducitur conſenſus in iuriſdictionem, quæ cum ſint incompatibilia, vnum excludit alterum, & cum actus factus poſt appellationẽ ſit poſterior, merito excludit appellationem, ita Decius, in d. c. gratum, n. 19. & 20. Scaccia eum referens, d. limit. 2. n. 27. Y aſsi, o don Pedro Rol dize, que los ſeñores Iuezes deſta Chancilleria quedaron impedidos por la ſegunda ſuplicacion, de poder conocer deſta cauſa del entretanto: y ſi eſto es aſsi, por auer conteſtadola, y hecho los demas actos dichos, cenſetur ſupplicationi ſuę renuntiaſſe; o ha de confeſſar preciſſamente, que eſta cauſa es diuerſa y ſeparada de la principal, de que tiene ſuplicado, y eſto nos baſta para que la *ſuplicacion no impida el proceder ſobre el entretanto en* eſta Chancilleria, ex dictis ſup. n. 8.

13 ¶ Ex quibus omnibus parece llano, que no ſe deue ſobreſeer en la determinaciõ deſte pleyto, y que ſin embargo de la ſegunda ſuplicacion interpueſta por la parte contraria, ſe deuen dar a dõ Pedro de Ouando, menor, los quatro mil ducados de entretanto que pide, ſin obligarle a dar fianças, pues por ſu mucha pobreza y neceſsidad eſtà impoſsibilitado a darlas, y no hallarà quien le fie, demas que por derecho no tiene obligacion a ello, l. 1. §. interſt, ff. ſi mulier ventris nomine in poſſeſsionem,

nem,& alios referens tradit Menoch.d.lib.1. præ-
ſumpt.35.a num.36.Aluar.Valaſc.conſult.1. n.7.
Surd.d.tit.1.q.125.per totam,D.Caſtill.d.lib.3.c.
27.n.71.Franch.deciſ.336.n.5.& deciſ.614.a n.4
Ricci.deciſ.251.a n.19.p.2.Alex. Trentacin. lib.
1.tit.de aliment.reſol.1.num.45.Paſchal.de virib.
pat.poteſt.p.2.c.2.n.64.Peguer. deciſ.240. Bel-
tram.ad Ludouiſ.deciſ.189.n.7.in fin.Gratia. diſ-
cept.33.a n.27.& diſcept.236.a num.34. qui late
hoc comprobant,& ita ſperamus. Salua in omni-
bus,&c.

Licenciado don Iuan
Perez de Lara.

